

论行业协会的行政法规制

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12920061150632

UDC_____

厦门大学

硕士学位论文

论行业协会的行政法规制

On Administrative Law's Regulation of Trade Association

吴雄飞

吴雄飞

指导教师姓名: 朱福惠 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2009 年 4 月

论文答辩时间: 2009 年 月

学位授予日期: 2009 年 月

指导教师: 朱福惠 教授

答辩委员会主席:_____

评阅人:_____

厦门大学

2009 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

上世纪八十年代初，我国行业协会开始兴起和发展，在促进经济发展和培育社会力量方面发挥着越来越重要的作用，但是与市场经济发展的内在要求相比，我国现阶段行业协会仍然存在定位不清、法制不健全、覆盖范围窄、管理体制不顺、结构不合理、行为不规范、权利救济缺位等等问题。因此，对行业协会展开理论研究，不仅对完善我国行业协会管理体制，促进行业协会健康快速发展具有重大意义，同时也对我国社会主义市场经济体制建设、民主政治建设和构建和谐社会具有非常重要的理论和现实指导意义。

本文主要从影响我国行业协会发展的观念因素和法制因素两个方面来剖析行业协会发展中存在的种种问题。现阶段，促进行业协会健康发展需要从转变观念和健全法制两个方面着手。转变观念从政府角度来说，就是政府对自身功能的重新认识，从管理型政府向服务型政府转变，需要政府继续深化行政管理体制改革；从行业协会的角度来说，就是要对其重新定位，发挥其特殊的社会功能。健全法制就是要从法律制度层面确认行业协会主体地位资格，通过法律明确界定行业协会与政府之间的职能范围，并规范各自权力的行使。本文研究的主要内容是从理论上探讨行政法对行业协会规制的必要性和可能性，行政法规制行业协会的方法和内容。作者认为行政法可以调整行业协会的行为，前提是需要从性质上重新定位行业协会，通过法律明确界定政府与行业协会之间的职能范围，为行业协会的发展营造一个相对自由的空间。在此基础上，依据特别权力关系理论，行政法有限地规制行业协会行使公共管理权力的行为，惟其如此，才能既促进行业协会的健康快速发展，又维护相关主体的合法权益。

关键词：行业协会；公共行政；行政法规制

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Since the eighties of the last century, China's trade association has been recovered and developing great rapidly. It plays an increasingly important role in promoting economic development and fostering social forces. But compared to the inherent requirement of the development of the market economy, trade association at this stage in our country, still exists some problems such as indefinite on it's own position, inadequate on the rule of law, narrow coverage, the management system not running smoothly and irrational structure, irregular behavior, lack of the right to relief and so on. Therefore, the theoretical study for industry associations, not only have great significance to improve the management system of China's trade associations and to promote the healthy and rapid development of industry associations, but also have very important theoretical and practical guiding significance of building socialist market economic system, of improving democratic political system and of building of a harmonious society in our country.

In this paper, author analyzed the problems existed in development of trade association from both concept and legal system aspects which influenced the development of trade association in our country. At this stage, in order to promote the healthy development of trade association, both concept and legal system about trade association should be changed. From the point of view on changing concept, government should re-recognize it's own function, changing from the management-oriented government to service-oriented government, and continue to deepen reform of the administrative management system. From the perspective of industry association, it should re-position itself, playing its special social functions. Improving legal system is to confirm the eligibility status of the trade association on the legal system level, clearly define the functions between trade association and government by law, Regulate the exercise of their powers. In this paper, the main content is to explore the necessity and feasibility of regulation of trade association by

administrative law in theory, the methods and content which the regulations of trade association carried out by administrative law. This paper studies thought that the premise that administrative law regulate the activities of trade association is to re-position itself by the nature of trade association, to clearly define the function limits between the government and the trade association in order to create a relatively free space for the development of trade association. On this basis, according to the special power relation theory, The administrative law can limitedly regulate the exercise of power in public administration of trade association. Only this way, can promote the healthy and rapid development of trade association and safeguard the legitimate interests of the relevant mains.

Key Words: Trade Association; Public Administration;
Regulation By Administrative Law.

目 录	
引 言	1
第一章 现代行业协会的特征和作用	3
第一节 行业协会的概念	3
第二节 行业协会的特征	4
一、非政府性	4
二、自治性	5
三、中介性	5
四、非营利性	6
五、特殊公益性	6
第三节 行业协会的社会作用	7
一、弥补市场失灵和政府干预失效的有效手段	7
二、满足社会主体利益多元化的需要	9
三、构建公民社会的重要力量	9
第二章 我国行业协会发展路径及存在的主要问题	11
第一节 我国行业协会的发展路径	11
一、“自上而下”模式	12
二、“市场内生”模式	12
三、“中间”模式	12
第二节 我国行业协会发展中存在的主要问题	13
一、官方色彩太浓、民间性不足	14
二、人员配备上的“行政官僚化”	14
三、企业会员上的“代表性不足”	14
四、资源不充足、功能不健全	15
五、内部管理混乱，会员权利缺乏有效救济	16
第三章 行政法规制行业协会的必要性和可行性	18
第一节 行政法规制行业协会的必要性	18
一、行业协会行使一部分公共管理权力	18

二、我国行业协会发展的特殊路径.....	19
三、保护行业协会成员和相对人的合法权益.....	20
第二节 行政法规制行业协会的可行性.....	21
一、行政法规制行业协会的理论基础.....	21
二、行政法规制行业协会的社会基础.....	22
三、行政法规制行业协会法律上的可行性.....	23
第四章 行政法对行业协会的规范与调整.....	25
第一节 我国有关行业协会的法律规定.....	25
一、行业协会的管理体制.....	25
二、行业协会的法律性质.....	25
三、行业协会的诉讼地位.....	26
第二节 行业协会在行政法上的地位.....	26
第三节 行业协会的管理权力.....	27
一、通过法律授权.....	27
二、通过政府委托.....	28
三、会员契约授予.....	28
第四节 行政法对行业协会的规范.....	29
一、规范政府与行业协会之间的权利义务关系.....	29
二、规范行业协会与成员之间的权利义务关系.....	32
结 语.....	35
参考文献.....	36

[illegible]

Section 2	Special evolution path of China's trade association.....	19
Section 3	To protect the rights of trade associations' member and private party	20
Subchapter 2	Feasibility of regulating trade association by administrative law	21
Section 1	The theoretical foundation for administrative law to regulate the trade association.....	21
Section 2	The awakening of civil rights and growing of civil society pave the way for administrative law to regulate the trade association	22
Section 3	Feasibility of regulating trade association by administrative law from the point of law's enforcement	23
Chapter 4	Administrative law's regulation and adjustment of trade associations	25
Subchapter 1	The regulations about trade association in China.....	25
Section 1	The administrative managing system of trade association	25
Section 2	The legal nature of trade association	25
Section 3	The lawsuit position of trade association	26
Subchapter 2	The position of trade association in administrative law system	26
Subchapter 3	The management power of trade association	27
Section 1	Authorized by law	27
Section 2	Entrusted by the government	28
Section 3	Granted by contract.....	28
Subchapter 4	Administrative law 's regulation and adjustment of trade association.....	29
Section 1	To regulate rights and duties between government and trade associations	29
Section 2	To regulate rights and duties between trade association and it's members	32
Conclusion		35
Bibliography		36

引言

二十世纪八十年代以来，我国行业协会开始兴起和发展，在促进经济和社会发展中发挥着越来越重要的作用。但与市场经济发展的内在要求相比，行业协会发展现状仍不容乐观，主要表现为市场经济对行业协会快速健康发展的强烈需求与国家制度层面对这一需求的回应惰性之间的矛盾。在我国，行业协会发展较为落后是诸多因素综合作用的结果，包括文化的、历史的、政治的、经济的、社会的、体制的等各方面因素，但行业协会发展指导思想的偏差和法律调整的滞后是其中的两个重要因素。行业协会在一定程度上能弥补市场调节失灵和国家调控失效的内在缺陷。在公民权利意识日益高涨的今天，行业协会还是构成现代市民社会的基础性力量。行业协会在现代社会中有其独特的存在价值，不仅仅只充当政府的辅助和帮腔的角色。

市场经济是法治经济，健全的法制是法治经济的前提。具体到政府与行业协会，健全的法制和法律至上的法治精神尤为重要。法治政府、责任政府、有限政府的建设需要健全的法制进行调整和规制，并且在政府的运作过程中要始终贯彻依法行政的法治精神；另一方面，行业协会的健康快速发展需要法制的保障和促进。在调整政府与行业协会之间关系的过程中，行政法具有极其重要的作用。行政法是规制公权力的法，对于公权力的行使起着规范和控制作用。现代公共行政理论的兴起，对传统的国家行政范式提出了挑战，行政主体的多元化为行政法调整范围的扩大提供了机遇。

对行业协会展开理论研究，不仅对完善我国市场经济体制具有重大意义，同时对健全我国民主政治体制和促进和谐社会建设也具有重要的理论和现实指导意义。

纵观当前有关行业协会的理论研究，不同学科的学者从各自的领域出发都有一定的探讨。余晖从制度经济学的视角对行业协会的功能、体制以及它的改革路径进行了分析和批判；康晓光从政府经济管理体制角度分析了中国行业协会发展的机遇和重要性，指出行业协会是制约我国行业管理体制发展的瓶颈，并对中国

行业协会的现状及其成因进行了分析；清华大学的王名、贾西津等人从公共管理学角度，并从具体案例入手，展示了转型时期中国行业协会的角色、功能与管理体制；西南政法大学鲁篱博士在其著作《行业协会经济自治权研究》一书中，从经济法视角对行业协会经济自治权所涉及的诸多关联问题进行了探讨，提升和完善了我国行业协会理论研究水平。这些研究主要注重于行业协会的功能、社会作用、体制等行业协会自身层面，鲜有学者从法律规制的层面来研究行业协会所涉及的法律问题。从作者所掌握的资料来看，北京大学黎军博士著述的《行业组织的行政法问题研究》一书中，涉及到了行业协会的有关行政法问题，但其并未进一步的深入论述行政法对行业协会规制的理论依据、行政法应该规制行业协会哪些行为、行政法对行业协会规制的具体内容等问题。本文拟从政府与行业协会之间法律关系的角度，分析政府与行业协会之间的权利义务关系，论证行政法对行业协会进行有效规制的必要性和可行性，进而对行政法应该规制行业协会哪些行为及规制的具体内容等问题做一些有益的探讨，以期能在政府与行业协会、行业协会与成员权利义务关系中界定出一个比较明确的行政法调整范围。

第一章 现代行业协会的特征和作用

第一节 行业协会的概念

行业协会，英文为 " Trade Promotion Association "，有时也称为 " Trade Association "， " Business Association "， " Employer Association " 等，是发达市场经济国家普遍存在的一种旨在促进行业发展、规范行业秩序的社会经济组织形式。^①

不同国家对行业协会的理解不完全一样。例如，日本经济界认为：行业协会是指事业者以增进共同利益为目标而自愿组织起来的同行或商人的团体。^②美国《经济学百科全书》定义：行业协会是一些为达到共同目标而自愿组织起来的同行或商人的团体；英国关于行业协会的权威定义是：独立的经营单位组成、保护和增进全体成员既定利益的非营利组织。^③

在我国，对行业协会的定义差别也比较大。有学者认为行业协会以同行业企业为主体、在自愿基础上增进共同利益而组织起来的社会经济团体；^④也有学者认为行业协会是由同行业企业自愿依法组成的，为促进国民经济的发展提供各种服务的非营利性团体；^⑤还有学者认为：行业协会是一种主要由会员自发成立的会员制的、在市场中开展活动的、以行业为标识的、非营利性的、非政府的、互益性的社会组织。^⑥ 1997 年国家经贸委印发的《关于选择若干城市进行行业协会试点的方案》称：“行业协会是社会中介组织和自律行业管理组织。在社会主义市场经济条件下，行业协会应是行业管理的重要主体，是联系政府和企业的桥梁、纽带，在行业内发挥服务、自律、协调、监督的作用，同时又是政府的参谋和助手。”中国工业经济联

^①贾西津、沈恒超、胡文安. 转型时期的行业协会：角色、功能与管理体制[M]. 北京：社会科学文献出版社，2003. 9.

^②同上。

^③转引自张理泉,主编. 工业行业管理[M]. 北京：中国人民大学出版社，1991. 23-24.

^④同上。

^⑤陈金罗. 社团立法和社团管理[M]. 北京：法律出版社，1997. 15.

^⑥贾西津、沈恒超、胡文安. 转型时期的行业协会：角色、功能与管理体制[M]. 北京：社会科学文献出版社，2003. 11-12.

合会认为：“行业协会是同行业企事业单位在自愿基础上，为增进共同利益，维护合法权益，依法组织起来的非营利性、自律性的社会经济团体。”

另外，目前我国已有的地方立法都对行业协会作了基本相同的界定。如 2002 年颁布的《上海市促进行业协会发展规定》中表述为：行业协会是指由同业企业以及其他经济组织自愿组成、实行行业服务和自律管理的非营利性社会团体。2005 年颁布《深圳市行业协会暂行办法》规定为：行业协会是指依法由同行业、相关行业的经济组织或相同、相关经济活动主体为主自愿组成的非营利性经济类社团法人。2005 年颁布的《广东省行业协会条例》则表述为：行业协会是指从事相同性质经济活动的经济组织，为维护共同的合法经济利益而自愿组织的非营利性社会团体。

由此，一般认为，行业协会是指由一定地域内的，从事相同性质经济活动的经济组织，为维护共同的合法经济利益而自愿组织的非营利性社会团体法人。

第二节 行业协会的特征

行业协会作为一定地域内从事相同性质经济活动的经济组织和个人为维护其共同利益而自发组织的非营利性社团法人，作为一种国家与社会之间的中介组织，现代行业协会具有如下主要特征：

一、非政府性

行业协会具有相对于政府的独立性，这也决定了它在组织形成、人员编制及财政来源等诸多方面与政府组织存在极大差异。其区别具体体现在：

（一）由有关组织和人员自愿组成，不是依政府命令而产生；（二）其组织具有自主性，在内部实行自我管理，一般不受政府的直接控制，但有时要受政府监管；（三）其工作人员不属国家公务员系列，主要经费来源不是国家财政拨款。^①强调行业协会的非政府性，是表明行业协会有其独特的社会价值，在社会中有着非常重要的作用。

^①黎军．行业组织的行政法问题研究[M]．北京：北京大学出版社，2002．7-8．

二、自治性

自治，即“自己治理自己。”有台湾学者指出，“法律意义之下之自治，系指一自治‘团体’之规模已经大到一定程度，国家出于‘管理’之必要，乃经由法律授予‘公法人’之地位，使其由分散之个人转换成为组织体，享有各种‘特权’，包括名称、旗帜、会址、会歌与自治任务、自治权限（主要为决定入会资格、收费、立法权、执法权、组织权、人事权、团体之伦理、纪律之制定与违反时之处罚权），法律为确保自治功能之发挥，就此会有一定之规定。”^①

自治是行业协会的本质特征。行业协会与其他自治组织一样，一旦依法成立，就可在法定的范围内自主活动，依据国家的法律规范以及自己的章程或规约，行使自主管理权，充分发挥自我监督、自我管理的作用，从而实现该组织的特定目的。行业协会这种自我组织、自我管理的自治权是行业协会能够独立存在必须享有的权利。自治权主要包括事务自主管理权，组织人事权、经费筹措自主使用权等。^②

三、中介性

行业协会作为第三域的社会组织，在国家与社会关系中的中介作用日益明显。一方面为防止国家干预对社会经济产生的不利影响，有效维护企业的权益，作为企业利益代表的行业协会必须不断扩展自己的活动范围，取得自己的发言权，加强自己的影响力，以防止国家机构的权力过分膨胀而侵蚀社会领域；另一方面，由于社会经济事务的繁重性、复杂性、专业性，使得传统的由政府包揽一切的做法必然出现捉襟见肘的困境，为了减轻政府负担，也为了更好地实现对社会经济事务的管理，行业协会必须担负起部分公共管理职能。^③另外，行业组织在我国还承担着部分中观调控职能，一方面代表国家执行和贯彻国家法律、政策，对所属会员进行管理和协调，保障和监督政府有关政策在行业协会内部会员中的有效实施；另一方面，行业协会具有行业利益整合、维护本行业集体利益的功能，代表会员向政

^①翁岳生. 行政法[M]. 北京: 中国法制出版社, 2002. 340-341.

^②应松年、薛刚凌. 行政组织法研究[M]. 北京: 法律出版社, 2002. 239.

^③黎军. 行业组织的行政法问题研究[M]. 北京: 北京大学出版社, 2002. 13.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库